

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 12920071154162

UDC _____

廈門大學

碩 士 學 位 論 文

知識產權侵權損害賠償問題研究

Study on Damages for Infringement of Intellectual Property

廖曉軍

指導教師姓名: 丁 麗 瑛 教 授

專 業 名 稱: 法 律 碩 士

論文提交日期: 2010 年 4 月

論文答辯時間: 2010 年 月

學位授予日期: 2010 年 月

答辯委員會主席: _____

評 閱 人: _____

2010 年 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下，独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范（试行）》。

另外，该学位论文为（ ）
课题（组）的研究成果，获得（ ）课题（组）
经费或实验室的资助，在（ ）实验室完成。（请
在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项
声明内容的，可以不作特别声明。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1.经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2.不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士论文摘要库

内容摘要

公民的民事权利受到不法侵害遭受损失依法应当得到赔偿，但由于知识产权保护对象的无形性，侵犯知识产权并不表现为对知识产品的占有、损毁，而是表现为剽窃、篡改、假冒等方式，这就使得知识产权侵权的损害赔偿成为一个复杂的问题，在司法实践中成为一个难点和热点。

本文除引言结语外共分三章。

第一章首先从知识产权侵权损害赔偿的概念出发，并探讨了学者们在我国知识产权侵权损害赔偿归责原则适用无过错责任和过错责任方面的分歧，并指出在我国应当坚持过错责任原则。

第二章从知识产权侵权损害赔偿的目的、功能着手，并根据损害赔偿的目的主要在于填补权利人的损失得出知识产权侵权损害赔偿应坚持全面赔偿原则，故在确定其赔偿范围时应当将权利人的精神损失、商誉损失、支出的律师费等计入，并对这些方面费用的计算方法做出一些说明。

第三章是本文的重点，主要阐述了我国知识产权侵权损害赔偿具体数额计算方面的立法、司法实践中存在的问题，并提出了一些建议。关于司法实践中存在的问题及其解决建议是本文的创新点。笔者为此做了一些实证研究，通过对在知识产权裁判文书网中公布的一千多个裁判文书的调查，并结合已有的一些前人做过的调查研究，得出我国知识产权侵权损害赔偿案件中应用法定赔偿的比例较高，且法官在决定赔偿数额时有一定的随意性，在裁判文书中也没有做出详尽的说明的问题。为此笔者根据已有的一些计算方法提出了一种将考虑因素细分并逐项评分的方法来决定法定赔偿数额，以期解决上述问题。

关键词：知识产权；侵权责任；损害赔偿

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

Citizens have the rights to claim for damages when their civil rights are infringed illegally, however, because of the intangibility of the objective of the intellectual property, intellectual property infringement isn't by means of possessing, wrecking the intellectual products but through plagiarizing, distorting, passing off and so on, which makes damages for infringement of intellectual property a complicated problem, a difficult problem and hot spot in judicial practice.

The dissertation is divided into three chapters except foreword and epilogue.

First chapter discusses the conception of damages for infringement of intellectual property, and analyzes the divarication of non-fault liability principle and fault liability principle. The author reckons fault liability principle is suitable for us.

Chapter two discusses the aim and function of damages for infringement of intellectual property, and points out that the aim is to remedy the right holder, so we should persist in the full-scale compensation principle, and spirit loss, goodwill loss and attorney's fee must be reckoned in the scale of compensation, the author also advises some methods to calculate these fees.

Third chapter is the most important in this paper. It discusses some problems about calculating the damages for infringement of intellectual property in the legislation and justice and gives some suggestions. The problem in justice and suggestion is the innovation point of the paper. The author did a positive study, which is the research of about one thousand verdict documents from the webpage of verdict documents of intellectual property. Together with the past study, the author comes to a decision that the statutory damages is widely used in judicial practice, and the some judges decide the statutory

damages arbitrarily, and explanations in verdict documents are too simple. The author consults some existing method and advances a new method to decide the statutory damages, the method operates in this way: first, subdivides the factors must be considered, second, marks every factor, after that two processes, we can calculate the statutory damages.

Key words: Intellectual Property; Infringement Liability; Damages.

厦门大学博士论文摘要库

目 录

引言	1
第一章 知识产权侵权损害赔偿的一般性分析	3
第一节 知识产权侵权损害赔偿的概念	3
一、损害赔偿与赔偿损失	3
二、知识产权侵权损害赔偿	3
第二节 知识产权侵权及损害赔偿的归责原则	4
一、关于知识产权侵权归责原则的争论	5
二、关于知识产权侵权损害赔偿归责原则的争论	7
三、知识产权侵权损害赔偿应坚持过错责任原则	10
第二章 知识产权侵权损害赔偿的目的、功能、原则和范围	14
第一节 知识产权侵权损害赔偿的目的、功能和原则	14
一、知识产权侵权损害赔偿的目的	14
二、知识产权侵权损害赔偿的功能	14
三、知识产权侵权损害赔偿的原则	16
第二节 知识产权侵权损害赔偿的范围	17
一、知识产权侵权损害赔偿范围是否包括间接损失	17
二、知识产权侵权是否适用精神损害赔偿	18
三、商誉损害是否作价赔偿	19
四、权利人调查和制止侵权所支付的合理费用如何确定	20
第三章 知识产权侵权赔偿数额的计算	23
第一节 我国法律规定的知识产权侵权损害赔偿数额计算方法	23
一、著作权侵权损害赔偿数额的计算方法	23
二、商标权侵权损害赔偿数额的计算方法	23

三、专利权侵权损害赔偿数额的计算方法	24
第二节 我国现行立法中知识产权侵权损害赔偿数额计算方法存在的问题	25
第三节 我国知识产权侵权损害赔偿数额计算司法实践中的问题	27
一、司法实践现状	27
二、存在问题分析	29
第四节 完善我国知识产权侵权损害赔偿数额计算的建议	33
一、立法完善建议	33
二、司法完善建议	34
结语	38
参考文献	39
后记	42

Contents

Foreword	1
Chapter 1 General Analysis of Damages for Infringement of Intellectual Property	3
Subchapter 1 The Concept of Damages for Infringement of Intellectual Property	3
Section 1 Damages and Compensation	3
Section 2 Damages for Infringement of Intellectual Property.....	3
Subchapter 2 Principle of Liability for Damages for Infringement of Intellectual Property.....	4
Section 1 Dispute of the Principle of Liability for Infringement of Intellectual Property	5
Section 2 Dispute of the Principle of Liability for Damages for Infringement of Intellectual Property.....	7
Section 3 Fault Liability Principle Should be Insisted	10
Chapter 2 Aim, Function, Principle and Scale of Damages for Infringement of Intellectual Property	14
Subchapter 1 Aim, Function, Principle	14
Section 1 The Aim of Damages for Infringement of Intellectual Property	14
Section 2 The Function of Damages for Infringement of Intellectual Property.....	14
Section 3 The Principle of Damages for Infringement of Intellectual Property.....	16

Subchapter 2	The Scope of Damages for Infringement of Intellectual Property	17
Section 1	Does It Include Indirect Loss.....	17
Section 2	Does It Include Mental Compensation	18
Section 3	Should Goodwill be Compensated	19
Section 4	How to Calculate the Reasonable Fees the Right Holder Spends in Indagating and Stopping the Infringement	20
Chapter 3	Calculation For Damages for Infringement of Intellectual Property	23
Subchapter 1	The Statutory Methods to Calculate the Damages in Our Country	23
Section 1	The Statutory Methods to Calculate the Damages for Copy Rights.....	23
Section 2	The Statutory Methods to Calculate the Damages for Trademarks.....	23
Section 3	The Statutory Methods to Calculate the Damages for Patents.....	24
Subchapter 2	The Problems of the Statutory Methods	25
Subchapter 3	The Problems of the Calculation in Judicial Practice.....	27
Section 1	The Status of the Judicial Practice	27
Section 2	The Anaysis of the Problems	29
Subchapter 4	Proposals to Improve the Calculation for Damages for Infringement of Intellectual Property	33
Section 1	Proposals for the Statutory Methods	33
Section 2	Proposals for the Judicial Practice	34
Epilogue		38
Bibliography		39
Postscript		42

引言

随着知识经济的迅猛发展，知识产权所起的作用越来越大，不计其数的知识产权联结成了一张无形的大网，碰触到这张网的侵权行为的发生频率也越来越高。根据最高人民法院的统计，过去 30 年中，人民法院受理的知识产权民事案件呈现出持续稳定增长的特点，特别是加入世贸组织以来，案件增幅更加明显，远远超过了一般民商事案件的增幅。2001~2007 年，全国地方法院共受理和审结知识产权民事一审案件 77463 件和 74200 件，年均增长 22.60%和 22.92%。^①2008 年全国地方法院共新收和审结知识产权民事一审案件 2.4406 万件和 2.3518 万件，同比分别增长 36.52%和 35.2%。^②2009 年全国地方法院共新收和审结知识产权民事一审案件 3.0626 万件和 3.0509 万件，分别比上年增长 25.49%和 29.73%。^③而在这些知识产权民事案件中，绝大多数是知识产权侵权纠纷。从案件的绝对数量来看，知识产权案件仅占人民法院受理的民事案件很小的一部分，这是我国知识产权案件审判起步晚、基础差的表现。但是，知识产权案件的年增长超过 20%的速度，却相当惊人。

根据侵权法的一般原理，满足侵权行为的要件，构成侵权行为，应依法承担民事责任。依我国《民法通则》规定了多种民事责任，但由于知识产权的无形性，上述承担责任的方式中如返还财产、恢复原状等方式无适用的余地，修理、重做、更换更找不到对象。除著作权中含有精神权利，必要时得要求侵权者承担赔礼道歉的民事责任外，其它知识产权也无法适用此类民事责任。故《民法通则》第 118 条具体规定了侵犯知识产权的民事责任形式，即停止侵害、消除影响和赔偿损失。而赔偿损失则是知识产权侵权案件适用最多的责任形式。

^① 最高人民法院. 30 年来人民法院知识产权司法保护工作的基本成就.

[EB/OL]. <http://ipr.chinacourt.org/public/detail.php?id=841>, 2008-12-11.

^② 魏小毛. 2008 年我国审判知识产权案件量大幅增加.

[EB/OL]. <http://www.21etm.com/bencandy.php?fid=250&id=40176>, 2009-06-25.

^③ 魏小毛. 金融危机下我国知识产权案件新向. [EB/OL]. <http://ip.people.com.cn/GB/11092118.html>, 2010-03-08.

然而由于知识产权保护客体的无形性，侵犯知识产权并不表现为对知识产品的占有、损毁，而是表现为剽窃、未经许可使用等方式。由于一个人对包含知识产权的产品的使用，并不妨碍其他人的使用，因此知识产权侵权的特点就在于知识产权的客体看起来似乎没有受到损害，而实际上却给权利人带来了经济利益上的损失，这也就使得知识产权侵权的损害赔偿变成一个复杂的问题。

我国现行法律已经对此类案件的损害赔偿作了不少规定，然而法官们在司法实践中却发现问题这些规定过于原则缺乏可操作性，很多时候无法依据法律规定来确定赔偿数额，只好运用自由裁量权确定一个大概的赔偿数额。而这种自由裁量的赔偿数额，由于无法说明具体的计算方法，有些甚至也没有说明这样的赔偿数额考虑了哪些因素，往往令当事人不满。因此，更好的解决知识产权侵权的损害赔偿问题，成为我国知识产权侵权审判中亟待解决的问题。

在对知识产权侵权适用赔偿损失的民事责任时，归责原则、赔偿原则、赔偿范围、以及赔偿数额的计算几个问题是确定最终实际赔偿数额的基本依据。因而本文将按照归责原则、赔偿原则、赔偿范围以及赔偿数额的计算的顺序一一展开讨论。由于集成电路布图设计、植物新品种等新类型知识产权的相关理论仍不成熟，且实际发生的案例较少，笔者仍以三大传统知识产权即著作权、专利权、商标权的侵权损害赔偿为研究对象。

第一章 知识产权侵权损害赔偿的一般性分析

第一节 知识产权侵权损害赔偿的概念

一、损害赔偿与赔偿损失

我国《民法通则》第 134 条之规定，承担民事责任的方式主要有：停止侵害；排除妨碍；消除危险；返还财产；恢复原状；修理、重做、更换；赔偿损失；消除影响；恢复名誉；赔礼道歉等多种方式。可见在我国民法中承担民事责任的方式中并没有所谓“损害赔偿”这一方式，而表述为一个类似的概念——“赔偿损失”。我国相关知识产权法所规定的承担民事责任的方式中也采用同样的表述。若依法条所述，此处所谓损害赔偿应为“赔偿损失”。然而，从理论上来说，“损失”与“损害”是两个含义不同的概念。损失是侵害财产权所造成的后果，而损害则是侵害财产权和人身权的后果。^①侵害知识产权行为，既可造成权利人财产权受损，也可使其人身权受损，如著作权法中的署名权、保护作品完整权等著作人身权，故本文采用损害赔偿的概念。实际上，在我国的司法实践中，这两个概念经常互换使用，并不严格加以区分，如“精神损害”与“精神损失”，一些著作中也是如此，当然这样的区分并没有太大意义。

二、知识产权侵权损害赔偿

根据我国知识产权法理论，知识产权侵权损害赔偿是指一种权利人与加害人之间的权利义务关系，即指公民、法人和其他民事主体依法享有的专利权、商标权、著作权等知识产权受到他人不法侵害，造成权利人财产上损失或精神利益的损害，权利人享有请求赔偿的权利，加害人负有赔偿义务的民事法律关系。^②对知识产权权利人造成的损害可分为财产损害及非财产损害，对此两种损害加害人均应承担赔偿责任。对于财产上损害的赔

^① 王利明, 杨立新. 侵权行为法[M]. 北京: 法律出版社, 1996. 55.

^② 刘宁. 知识产权若干理论热点问题探讨[M]. 北京: 中国检察出版社, 2007. 79.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库